



ΕΛΛΗΝΙΚΗ ΔΗΜΟΚΡΑΤΙΑ



ΑΑΔΕ

Ανεξάρτητη Αρχή
Δημοσίων Εσόδων

ΔΙΕΥΘΥΝΣΗ ΕΠΙΛΥΣΗΣ ΔΙΑΦΟΡΩΝ
ΥΠΟΔΙΕΥΘΥΝΣΗ ΕΠΑΝΕΞΕΤΑΣΗΣ
ΤΜΗΜΑ ΕΠΑΝΕΞΕΤΑΣΗΣ Α3

Ταχ. Δ/ση : Αριστογείτονος 19
Ταχ. Κώδικας : 176 71 - Καλλιθέα
Τηλέφωνο : 213 1604536
ΦΑΞ : 213 1604567

Καλλιθέα 10-06-2019

Αριθμός απόφασης: 1952

ΑΠΟΦΑΣΗ

Ο ΠΡΟΪΣΤΑΜΕΝΟΣ ΤΗΣ ΔΙΕΥΘΥΝΣΗΣ ΕΠΙΛΥΣΗΣ ΔΙΑΦΟΡΩΝ

Έχοντας υπ' όψη:

1. Τις διατάξεις :
 - α. Του άρθρου 63 του ν. 4174/2013 (ΦΕΚ Α' 170), όπως ισχύει.
 - β. Του άρθρου 11 της Δ. ΟΡΓ. Α 1036990 ΕΞ 2017/10.03.2017 Απόφασης του Διοικητή της Α.Α.Δ.Ε. (ΦΕΚ 968 Β'/22.03.2017) με θέμα «Οργανισμός της Ανεξάρτητης Αρχής Δημοσίων Εσόδων (Α.Α.Δ.Ε).»
 - γ. Της ΠΟΛ 1064/12.04.2017 Απόφασης του Διοικητή της Ανεξάρτητης Αρχής Δημοσίων Εσόδων.
2. Την ΠΟΛ 1069/4-3-2014 Εγκύκλιο της Γενικής Γραμματείας Δημοσίων Εσόδων του Υπουργείου Οικονομικών.
3. Την υπ' αριθμ. ΔΕΔ 1126366 ΕΞ 2016/30.08.2016 (ΦΕΚ 2759/ τ. Β'/ 01.09.2016) Απόφαση του Προϊσταμένου της Διεύθυνσης Επίλυσης Διαφορών.
4. Τη με ημερομηνία κατάθεσης 13-02-2019 και με αριθμό πρωτοκόλλου ενδικοφανή προσφυγή της, ΑΦΜ, κάτοικο της υπ' αριθμ./20-12-2018 Οριστικής Πράξης Διορθωτικού Προσδιορισμού Φόρου Εισοδήματος, οικονομικού έτους 2013 (διαχειριστική περίοδος 01/01-31/12/2012), του Προϊσταμένου της Δ.Ο.Υ. ΜΥΤΙΛΗΝΗΣ, και τα προσκομιζόμενα με αυτήν σχετικά έγγραφα.
5. Την υπ' αριθμ./20-12-2018 Οριστική Πράξη Διορθωτικού Προσδιορισμού Φόρου Εισοδήματος, οικονομικού έτους 2013 (διαχειριστική περίοδος 01/01-31/12/2012),

του Προϊσταμένου της Δ.Ο.Υ. ΜΥΤΙΛΗΝΗΣ, της οποίας ζητείται η ακύρωση, καθώς και την από 20-12-2018 οικεία έκθεση ελέγχου.

6. Τις απόψεις της Δ.Ο.Υ. ΜΥΤΙΛΗΝΗΣ.

7. Την εισήγηση του ορισθέντος υπαλλήλου του Τμήματος Α 3 όπως αποτυπώνεται στο σχέδιο της απόφασης.

Επί με ημερομηνία κατάθεσης 13-02-2019 και με αριθμό πρωτοκόλλου ενδικοφανούς προσφυγής της, ΑΦΜ, η οποία κατατέθηκε εμπρόθεσμα και μετά την μελέτη και την αξιολόγηση όλων των υφιστάμενων στο σχετικό φάκελο εγγράφων και των προβαλλόμενων λόγων της ενδικοφανούς προσφυγής, επαγόμεστε τα ακόλουθα:

Με την υπ' αριθμ. /20-12-2018 προσβαλλόμενη Οριστική Πράξη Διορθωτικού Προσδιορισμού Φόρου Εισοδήματος του Προϊσταμένου της Δ.Ο.Υ. ΜΥΤΙΛΗΝΗΣ καταλογίσθηκε σε βάρος της προσφεύγουσας φόρος εισοδήματος οικονομικού έτους 2013 (διαχειριστική περίοδος 01/01-31/12/2012) ποσού 13.280,96€ πλέον Συμβεβλημένα ποσά 6.570,90€ εισφορά αλληλεγγύης ποσού 1.492,78€ και πρόσθετοι φόροι λόγω ανακρίβειας 19.281,88€, ήτοι συνολικό ποσό **40.626,53 €**.

Η ως άνω Οριστική Πράξη Διορθωτικού Προσδιορισμού Φόρου Εισοδήματος εκδόθηκε από τον Προϊστάμενο της Δ.Ο.Υ. ΜΥΤΙΛΗΝΗΣ κατόπιν της από 20-12-2018 έκθεσης ελέγχου φορολογίας εισοδήματος του ελεγκτού της ίδιας Δ.Ο.Υ.

Ο έλεγχος διενεργήθηκε κατόπιν της υπ' αριθμ. /14-12-2018 εντολής ελέγχου του Προϊσταμένου της Δ.Ο.Υ. ΜΥΤΙΛΗΝΗΣ επειδή περιήλθε σε γνώση του ως άνω Προϊσταμένου το υπ' αριθμ. /14-12-2018 έγγραφο του Αρχηγείου της Ελληνικής Αστυνομίας – Τμήμα Φορολογικής Αστυνόμευσης και Ασφαλιστικής Προστασίας Βορείου Ελλάδος, σύμφωνα με το οποίο πραγματοποιήθηκε έλεγχος στην προσφεύγουσα , στο πλαίσιο προκαταρκτικής εξέτασης κατόπιν παραγγελίας κ. Εισαγγελέα Οικονομικού Εγκλήματος και επεστάλη στην ως άνω Δ.Ο.Υ. η σχετική έκθεση ελέγχου καθώς και τα ψηφιακά αρχεία από τα τραπεζικά ιδρύματα στα πλαίσια της διαδικασίας ανοίγματος λογαριασμών και τα λοιπά σχετικά έγγραφα που περιγράφονται σε αυτή.

Αφορμή του ελέγχου από την ως άνω Υπηρεσία της Ελληνικής Αστυνομίας (Υ.Ο.Α.Β.Ε.) στην προσφεύγουσα και στο σύζυγό της Α.Φ.Μ. αποτέλεσε, η υπ' αριθ. Ε.Ο.Ε. Ε.Ο.Ε. /2015 από 19/06/2018 Παραγγελία Εισαγγελέα Οικονομικού Εγκλήματος για την διακρίβωση εγκλημάτων φοροδιαφυγής (αρ.66,67,68 Ν.4174/2013 όπως ισχύουν με το Ν.

4337/2015) και της νομιμοποίησης εσόδων από εγκληματικές δραστηριότητες (αρ. 2,3 στοιχ. ιη' περ. Α', 45 Ν. 3691/2008), για εκτέλεση του ανεκτέλεστου τμήματος της οικογραφίας από το ΣΔΟΕ Αττικής – Αιγαίου, όπως αυτό αναφέρεται στην από 12-12-2018 έκθεση εν λόγω Υπηρεσίας (Υ.Ο.Α.Β.Ε.) .

Η προσφεύγουσα με την υπό κρίση ενδικοφανή προσφυγή, ζητά την ακύρωση της παραπάνω Οριστικής Πράξης Διορθωτικού Προσδιορισμού Φόρου Εισοδήματος του Προϊσταμένου της Δ.Ο.Υ. ΜΥΤΙΛΗΝΗΣ, προβάλλοντας τα κάτωθι:

« Εν προκειμένω η Φορολογική Αρχή, αφού της διαβιβάστηκε η υπόθεση, δυνάμει του υπ' αριθμ./14-12-2018 εγγράφου του Αρχηγείου της ΕΛ.ΑΣ. – Τμήμα Φορολογικής Αστυνόμευσης και Ασφαλιστικής Προστασίας Βορείου Ελλάδος, κατά παράβαση των προβλεπόμενων στο άρθρο 28Α Ν. 4174/2013 παρέλειψε να εκδώσει την κατά νόμο απαιτούμενη πράξη προσωρινού διορθωτικού προσδιορισμού φόρου, βάσει της ανωτέρω πορισματικής έκθεσης της Υπηρεσίας και να μου δώσει την δυνατότητα να λάβω αντίγραφα του φακέλου μου, ώστε να διατυπώσω εγγράφως τις απόψεις μου σχετικά με τον προσωρινό διορθωτικό προσδιορισμό φόρου εντός της νόμιμης προθεσμίας. Αντ' αυτού, κατά παράβαση του συνταγματικώς κατοχυρωμένου δικαιώματος ακροάσεώς μου και των προβλεπόμενων στον ανωτέρω νόμο, προχώρησε απευθείας στην έκδοση της προσβαλλόμενης πράξης οριστικού διορθωτικού προσδιορισμού φόρου. Η προσβαλλόμενη επομένως πράξη εξεδόθη κατά παράβαση ουσιώδους τύπου της διαδικασίας εκδόσεώς της (άρθρο 6 Ν. 2690/1999), καθώς παραλείφθηκε από το διοικητικό όργανο (Δ.Ο.Υ.) ένα νομοθετημένο και απαραίτητο στάδιο που προηγείται της διαδικασίας οριστικού διορθωτικού προσδιορισμού, με αποτέλεσμα να στερηθώ του δικαιώματος να εκθέσω τις απόψεις μου στην Διοίκηση, προκειμένου να μην μου καταλογιστεί οιαδήποτε παράβαση και να στοιχειοθετείται εκ των ανωτέρω ενεργειών και ευθεία παράβαση του συνταγματικώς κατοχυρωμένου δικαιώματος της ακροάσεως του διοικουμένου. Κατά τούτο λοιπόν πάσχει ακυρότητας η προσβαλλόμενη και πρέπει να εξαφανιστεί. »

Επειδή σύμφωνα με τις διατάξεις του άρθρου 28 παρ. 1 του Ν.4174/2013 ορίζεται ότι η φορολογική διοίκηση γνωστοποιεί εγγράφως στο φορολογούμενο τα αποτελέσματα του φορολογικού ελέγχου και τον προσωρινό διορθωτικό προσδιορισμό φόρου, εφόσον προκύπτει διαφοροποίηση της φορολογικής οφειλής σε σχέση με τις δηλώσεις που έχει υποβάλλει ο φορολογούμενος, καθώς και τα στοιχεία που αιτιολογούν τη διαφοροποίηση. Ο φορολογούμενος δύναται να ζητά, να λαμβάνει αντίγραφα των εγγράφων στα οποία βασίζεται ο διορθωτικός προσδιορισμός φόρου. Ο φορολογούμενος έχει τη δυνατότητα να διατυπώσει τις απόψεις του

σχετικά με τον προσωρινό διορθωτικό προσδιορισμό φόρου εντός είκοσι (20) ημερών από την παραλαβή της έγγραφης γνωστοποίησης.

Επειδή με την με αριθμ. πρωτ. ΔΕΛ 1069048/02-05-2014 Απόφαση του Γενικού Γραμματέα Δημοσίων Εσόδων του ΥΠ. ΟΙΚ. (ορθή επανάληψη) περί παροχής οδηγιών για την εφαρμογή των άρθρων 23,25,27,28,34,62 και 66 του ν. 4174/2013 ορίζονται τα κάτωθι :

Άρθρο 28

Με την [παραγράφο 1 του άρθρου 28](#) προβλέπεται ότι με την ολοκλήρωση των ελεγκτικών επαληθεύσεων από τον ελεγκτή και σε κάθε περίπτωση που διαπιστώνεται από το φορολογικό έλεγχο ότι προκύπτει διαφοροποίηση της φορολογικής οφειλής του φορολογούμενου σε σχέση με τις δηλώσεις που έχει υποβάλλει, πριν τη σύνταξη της οικείας έκθεσης ελέγχου και της έκδοσης της οριστικής πράξης διορθωτικού προσδιορισμού φόρου θα επιδίδεται στον υπόχρεο προσωρινός διορθωτικός προσδιορισμός του φόρου μαζί με το σχετικό σημείωμα διαπιστώσεων με τα αποτελέσματα του φορολογικού ελέγχου στο οποίο θα αναφέρεται η φορολογική οφειλή με βάση τα αποτελέσματα του ελέγχου αυτού καθώς και οποιοδήποτε σχετικό στοιχείο αιτιολογεί τη διαφοροποίηση της αμέσως ως άνω οφειλής σε σχέση με τη φορολογική οφειλή με βάση τη δήλωση.

Με το σημείωμα αυτό θα καλείται ο φορολογούμενος να διατυπώσει τις απόψεις του σχετικά με τον προσωρινό διορθωτικό προσδιορισμό του φόρου εντός είκοσι (20) ημερών από την επίδοσή του.

Ο προσωρινός διορθωτικός προσδιορισμός του φόρου, το σημείωμα διαπιστώσεων καθώς και το ότι λήφθηκαν υπόψη οι απόψεις του φορολογούμενου στην περίπτωση που αυτές παρασχέθηκαν ή ενδεχόμενη μη ανταπόκρισή του θα αναφέρονται στη σχετική έκθεση ελέγχου με βάση την οποία θα εκδίδεται η οριστική πράξη του φόρου.....

Επειδή από τα στοιχεία του φακέλου της κρινόμενης υπόθεσης προκύπτει ότι, ο Προϊστάμενος της Δ.Ο.Υ. ΜΥΤΙΛΗΝΗΣ, πριν τη σύνταξη της οικείας έκθεσης ελέγχου και της έκδοσης της προσβαλλόμενης οριστικής πράξης διορθωτικού προσδιορισμού φόρου εισοδήματος οικονομικού έτους 2013, δεν επέδωσε στην προσφεύγουσα προσωρινό διορθωτικό προσδιορισμό του φόρου μαζί με το σχετικό σημείωμα διαπιστώσεων με τα αποτελέσματα του φορολογικού ελέγχου, όπως αυτό προβλέπεται από τις διατάξεις της παραγράφου 1 του άρθρου 28 του ν. 4174/2013 .

Από τα παραπάνω συνάγεται ότι η Δ.Ο.Υ. ΜΥΤΙΛΗΝΗΣ κατά την έκδοση της προσβαλλόμενης πράξης δεν τήρησε τον ουσιώδη τύπο της διαδικασίας που προβλέπεται από τις ως άνω αναφερόμενες διατάξεις του άρθρου 28 &1 του ν. 4174/2013 και της ΔΕΛ 1069048/02-05-2014 Απόφασης του Γενικού Γραμματέα Δημοσίων Εσόδων του ΥΠ. ΟΙΚ..

Επειδή, με τις διατάξεις του γ' εδαφίου της παραγρ. 2 του άρθρου 36 του ν. 4174/2013 ορίζεται:

«Άρθρο 36 - Παραγραφή

1.

2. Η περίοδος που αναφέρεται στην παράγραφο 1 παρατείνεται στις εξής περιπτώσεις:

α)....., β).....,

γ) εάν ασκηθεί ενδικοφανής προσφυγή, ένδικο βοήθημα ή μέσο, για περίοδο ενός έτους μετά την έκδοση απόφασης «επί της ενδικοφανούς προσφυγής ή την έκδοση αμετάκλητης δικαστικής απόφασης» και μόνο για το ζήτημα, το οποίο αφορά.

.....»

Σύμφωνα με το τελευταίο εδάφιο της παρ. 6 του άρθρου 63 του ν. 4174/2013 και της παρ. 7 της ΠΟΛ 1002/2013 σε περίπτωση που η πράξη ακυρώνεται για λόγους τυπικής πλημμέλειας, η αρμόδια φορολογική αρχή ενεργεί εκ νέου σύμφωνα με τα οριζόμενα στην απόφαση της Διεύθυνσης Επίλυσης Διαφορών.

Κατόπιν των ανωτέρω.

Αποφασίζουμε

Την **αποδοχή** της με ημερομηνία κατάθεσης 13-02-2019 και με αριθμό πρωτοκόλλου ενδικοφανούς προσφυγής της, ΑΦΜ, την ακύρωση της υπ' αριθμ.**/20-12-2018** Οριστικής Πράξης Διορθωτικού Προσδιορισμού Φόρου Εισοδήματος, οικονομικού έτους 2013 (διαχειριστική περίοδος 01/01-31/12/2012), του Προϊσταμένου της Δ.Ο.Υ. ΜΥΤΙΛΗΝΗΣ, για λόγους τυπικής πλημμέλειας και ορίζουμε όπως η αρμόδια φορολογική αρχή κατά την έκδοση της νέας πράξης εξαιτίας της ακύρωσης αυτής, ακολουθήσει την προβλεπόμενη από το νόμο διαδικασία που αρχικά παρέλειψε να εφαρμόσει.

Οριστική φορολογική υποχρέωση της υπόχρεου με βάση την παρούσα απόφαση:

ΦΟΡΟΛΟΓΙΑ ΕΙΣΟΔΗΜΑΤΟΣ

ΟΙΚΟΝΟΜΙΚΟ ΕΤΟΣ	2013
ΚΑΤΑΛΟΓΙΖΟΜΕΝΟ ΠΟΣΟ	ΜΗΔΕΝ

Εντελλόμεθα όπως αρμόδιο όργανο κοινοποιήσει με τη νόμιμη διαδικασία την παρούσα απόφαση στον υπόχρεο.

ΜΕ ΕΝΤΟΛΗ ΤΟΥ ΠΡΟΪΣΤΑΜΕΝΟΥ
ΤΗΣ Δ/ΝΣΗΣ ΕΠΙΛΥΣΗΣ ΔΙΑΦΟΡΩΝ

**Ακριβές αντίγραφο
Ο/Η Υπάλληλος του Τμήματος
Διοικητικής Υποστήριξης**

Ο ΠΡΟΪΣΤΑΜΕΝΟΣ ΤΗΣ ΥΠΟΔΙΕΥΘΥΝΣΗΣ
ΕΠΑΝΕΞΕΤΑΣΗΣ

ΓΕΩΡΓΙΟΣ ΦΑΚΟΣ

Σ η μ ε ί ω σ η : Κατά της απόφασης αυτής επιτρέπεται η άσκηση προσφυγής ενώπιον των αρμόδιων Διοικητικών Δικαστηρίων εντός τριάντα (30) ημερών από την κοινοποίησή της.